

WK-01.1510.291.2019

URZĄD MIASTA KRAKOWA
KANONIA PLAC MIASTOSTRATU
Plac Wszystkich Świętych 3/4

Data 18 PAŹ. 2019 (5)

Nr 12653719 zał. 0

5354
WPŁYNĘŁO A
KP-04
Sekretariat
21 PAŹ. 2019
załączniki podpis

PMK cy
18 PAŹ. 2019

Kraków, dnia 17.10.2019 r.

p. insp. D. Poljan
2019.10.19

-WK 21.10.19

URZĄD MIASTA KRAKOWA
WYDZIAŁ KONTROLI
WEWNĘTRZNEJ
PREZYDENT MIASTA KRAKOWA
Data 22 PAŹ. 2019
Jacek Majchrowski
22.10.19
5487

Prezydent Miasta Krakowa
Jacek Majchrowski ✓
Pl. Wszystkich Świętych 3-4
31-004 Kraków

PETYCJA

W SPRAWIE POZOSTAWIENIA NA DZIAŁCE NR 299/45 OBR.7 NOWA HUTA PLANOWANYCH POD WYCINKĘ DRZEW I KRZEWÓW

Działając na podstawie przepisów ustawy z dnia 11 lipca 2014 r. o petycjach (Dz.U. z 2014 r. poz. 1195) oraz Zarządzenia nr 92/2019 Prezydenta Miasta Krakowa z dnia 17.01.2019 r. w sprawie przyjmowania i rozpatrywania skarg, wniosków lub petycji, my niżej podpisani, reprezentujący mieszkańców os. Dywizjonu 303, niniejszym pismem składamy petycję w sprawie pozostawienia na działce nr 299/45 obr. 7 Nowa Huta drzew i krzewów, planowanych pod wycinkę, a kolidujących z inwestycją „Budowa zespołu budynków mieszkalnych wielorodzinnych z usługami w niektórych budynkach oraz garażami podziemnymi wraz z zagospodarowaniem terenu infrastrukturą techniczną i komunikacyjną – na działkach 268/1 159/43 157/308 157/309 157/264 157/265 157.267 157/324 157/275 156/29 157/134 156/16 156/16 157/141 157/251 299/1 299/2 299/3 299/4 299/5 299/6 299/7 299/22 299/23 299/24 299/25 299/26 obr. 7 Nowa Huta przy ul. Stella- Sawickiego w Krakowie Czyżynach oraz dodatkowo w zakresie robót niewymagających ustalenia decyzji o WZ na działkach 157/247 157/248 157/243 158/24 158/25 267/20 268/7 obr. j.w.”

Na wstępie zaznaczamy, iż pierwotnie działka na której znajdują się drzewa i krzewy, które kolidują z powyższą inwestycją, posiadała nr 299/2. W 2018 roku została podzielona na dwie części tj. na działkę nr 299/45 oraz nr 299/46.

Wskazując na stan faktyczny sprawy, informujemy, iż roku 2016, Decyzją z dnia 11.02.2016 r. znak WS-05.6131.2.402.2015.DS, Urząd Miasta Krakowa, Wydział Kształtowania Środowiska orzekł o odmowie zezwolenia na usunięcie 51 sztuk drzew oraz 27 m2 krzewów, znajdujących się na działce nr 299/2 obr. 7 Nowa Huta, kolidujących z ww. inwestycją. Decyzja ta została następnie utrzymana przez Samorządowe Kolegium Odwoławcze - Decyzją z dnia 24.06.2016 r. znak nr SKO.OS/4170/152/2016. Kolejno na skutek działań dewelopera, sprawa w 2019 roku, finalnie została do Wydziału Kształtowania Środowiska do ponownego

URZĄD MIASTA KRAKOWA
KANONIA PLAC MIASTOSTRATU
Plac Wszystkich Świętych 3-4

Data 2019 -10- 22 (8)

rozpatrzenia. Sprawa administracyjna toczy się aktualnie pod sygn. akt. WS-05.6131.2.402.2015.DS.

W związku z tym w lutym 2019 r. deweloper został wezwany przez Wydział Kształtowania Środowiska do wskazania w jakim zakresie, podtrzymuje rozpatrywany w 2016 r. wniosek w zakresie wycinki drzew. W odpowiedzi na powyższe, inwestor wskazał, iż obecnie zamierza usunąć 18 drzew, które znajdują się na działce nr 299/45. Część z tych drzew, według inwestora wymaga wręcz pilnej wycinki, ze względu na ich zły stan zdrowotny. Mieszkańcy jednak podkreślają w tym miejscu, iż podmiotem w pełni odpowiedzialnym za doprowadzeniem tych drzew to stanu „umieralności” jest sam Inwestor, który od wielu lat prowadzi na przedmiotowej działce oraz na sąsiedniej, dewastację drzew i krzewów, poprzez wykonywane prace budowlane. Prace te, prowadzone były celowo, bowiem tylko w ten sposób deweloper zapewnił sobie kontynuację pozwolenia na budowę z 2016 roku, które w przeciwnym razie wygasłoby. Wielokrotnie mieszkańcy os. Dywizjonu 303 oraz Spółdzielnia Mieszkaniowa „Czyżyny” zwracali uwagę Pana Prezydenta oraz Wydziału Kształtowania Środowiska, iż na powyższej działce, deweloper prowadzi prace, które doprowadzają do dewastacji drzew i krzewów. Wydział Kształtowania Środowiska nie podjął jednak wystarczających działań w celu ochrony drzew i krzewów, skoro obecny ich stan, wymaga wycinki. W tym przypadku, zdaniem mieszkańców mowa jest jednak o 2 bądź 3 drzewach, których stan faktycznie kwalifikuje te drzewa do usunięcia. Pozostała większość, planowana również przez dewelopera do wycinki jest w bardzo dobrym stanie zdrowotnym. Z całą pewnością nie są to więc egzemplarze, które winny zostać wycięte.

Zaznaczamy w tym miejscu, iż związku z realizacją inwestycji przez Spółkę Budimex Nieruchomości Sp. z o.o. na terenach os. Dywizjonu 303 oraz Stella Sawickiego wydano już około 20 decyzji zezwalających na wycinkę drzew i krzewów, na skutek, których usunięto już 150 drzew i 310 m² krzewów. Tego typu działanie inwestora, dokonującego wycinki tak dużej ilości drzew i krzewów było dalekie od zapisów „Decyzji o środowiskowych uwarunkowaniach” dla prowadzenia przedmiotowej inwestycji w zakresie ochrony środowiska przyrodniczego tj. zachowania i zabezpieczenia przed zniszczeniem jak największej ilości drzew i krzewów. Brak przy tym wskazania przez Inwestora konkretnych egzemplarzy czy zadrzewień do zachowania spowodowało, iż Inwestor zaplanował de facto swą inwestycję bez poszanowania istniejącej na niej zieleni. Tym bardziej powyższy obowiązek nie został zachowany w sytuacji, gdy Inwestor w zamian za usunięte drzewa, proponował zastąpienie ich drzewami, które ani wiekiem ani rodzajem ani wielkością nie odpowiadają tym, które uległy usunięciu.

Jedynym terenem, na którym do chwili obecnej, Inwestor nie otrzymał zezwolenia na wycinkę drzew i krzewów jest działka nr 299/45 oraz nr 299/46. Sytuacja taka ma miejsce wyłącznie dlatego, iż po pierwsze Urząd Miasta Krakowa nie wydał zezwolenia na wycinkę tych drzew. Cytując treść wydanej wówczas przez Wydział Kształtowania Środowiska Decyzji z dnia 11.02.2016 r. znak WS-05.6131.2.402.2015.DS, wskazane zostało, iż: „wartość zadrzewienia na tych terenach wraz upływem lat znacznie wzrosła. Ewentualność zrekompensowania usunięcia tak dużej ilości drzew, zdaniem organu z uwagi na gęstą zabudowę dokonaną przez dewelopera nowego osiedla, parkingi podziemne powoduje, iż nie ma możliwości posadzenia drzew w takiej ilości aby w znaczącym stopniu mogły stanowić kompensację przyrodniczą.”

Po drugie mieszkańcy os. Dywizjonu 303, od lat prowadzą „walkę” o pozostawienie drzew na działce nr 299/45 oraz nr 299/46. Tereny te są wręcz symboliczne dla mieszkańców

os. Dywizjonu 303, bowiem stanowią już ostatni pas zieleni, oddzielający os. Dywizjonu 303 od nowo powstałego osiedla Avia i Orlińskiego. Ten pas zieleni, znajdujący się na działce nr 299/45 oraz nr 299/46 od przeszło 25 lat jest regularnie pielęgnowany przez mieszkańców os. Dywizjonu 303, którzy sami sadzili na tych gruntach drzewa i krzewy, a kolejno dbali o nie. Do momentu, aż działki te nie zostały zajęte i ogrodzone przez inwestora, teren ten stanowił miejsce spotkań, zabaw, rekreacji i wypoczynku. Wszystko to zostało mieszkańcom zabrane na skutek działań dewelopera. Na skutek jednak działań Urzędu Miasta Krakowa w 2016 roku, deweloper został finalnie powstrzymany przed usunięciem ostatniego na tych terenach pasa zieleni.

Przypominamy, iż zgodnie z art. 83 ustawy z dnia 16.04.2004 r. o ochronie przyrody: *„1. Usunięcie drzewa lub krzewu z terenu nieruchomości lub jej części może nastąpić po uzyskaniu zezwolenia wydanego na wniosek: 1) posiadacza nieruchomości - za zgodą właściciela tej nieruchomości; 2) właściciela urządzeń, o których mowa w art. 49 § 1 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeks cywilny (Dz. U. z 2018 r. poz. 1025 i 1104), zwanej dalej "Kodeksem cywilnym" - jeżeli drzewo lub krzew zagrażają funkcjonowaniu tych urządzeń.”* Powyższy przepis stanowi swoisty instrument reglamentacji usuwania drzew i krzewów o charakterze prewencyjnym. Organ wydający więc decyzję w sprawie ma obowiązek weryfikacji wniosku i ustalenia sytuacji faktycznej danej sprawy. Przepis ten nie określa wprost przesłanek wydania zezwolenia bądź odmowy wydania zezwolenia na usunięcie drzew i krzewów, a tym samym udzielenie bądź omowa udzielenie zezwolenia w tym zakresie, objęta jest pewnym luzem decyzyjnym, co potwierdza także orzecznictwo m.in. Wyrok WSA w Poznaniu z dnia 28.01.2015 r. sygn. akt. IV SA/Po 999/14, zgodnie z którym *„Decyzja tego rodzaju może więc zostać wydana po wnikliwym zbadaniu sprawy i wykazaniu zasadności i celowości konkretnego rozstrzygnięcia. Co istotne to do organu należy dokonywanie oceny wniosku w kontekście celu jakim przyświeca regulacja ochrony przyrody”*.

Zgodnie z kolei z zapisami art. 83c. ust. 4 ustawy z dnia 16.04.2004 r. o ochronie przyrody, przy wydaniu zezwolenia na usunięcie drzewa lub krzewu, uzależnionego od wykonania nasadzeń zastępczych, bierze się pod uwagę następujące cechy usuwanego drzewa lub krzewu: 1) wartość przyrodniczą, w tym rozmiar drzewa lub powierzchnię krzewów oraz funkcje, jakie pełnią w ekosystemie; 2) wartość kulturową; 3) walory krajobrazowe; 4) lokalizację.

Przenosząc powyższe rozważania na grunt niniejszej sprawy, podkreślamy więc, iż wartość drzewa dla środowiska w każdym przypadku może być inna, bowiem wartości te, należy oceniać w kontekście otoczenia, w jakim się dana roślinność znajduje. Inna jest, bowiem wartość rosnących drzew w lesie, a inna na terenie, gdzie ilość roślinności jest znikoma. Ponadto wartość drzew i krzewów dla środowiska nie wynika z ich żywotności, pokroju i innych cech dendrologicznych przyjmowanych w wyniku oceny dokonanej względem jakiegoś idealnego wzorca. Wartość drzew dla środowiska winna być oceniana w kontekście otoczenia w jakim się ono znajduje. W tym konkretnym przypadku wartość tych konkretnych zadrzewień jest więc ogromna, mając na uwadze fakt, iż deweloper na kolejnych etapach inwestycji usunął już większość drzew, które rosły na terenie i kolidowały z zamierzeniem inwestycyjnym. Potwierdzeniem powyższego jest ilość wydanych decyzji, zezwalających na wycinkę drzew i krzewów, których do chwili obecnej wydanych zostało ponad 20. Takie działanie inwestora w pełni popierane przez Urząd Miasta Krakowa, który wydawał zezwolenia na wycinkę drzew i

krzewów świadczy więc wyłącznie o tym, iż dotychczas interes inwestora stawiany był przez władze miasta na pierwszym miejscu przed interesem społecznym, który reprezentują mieszkańcy os. Dywizjonu 303 oraz zasadą ochrony przyrody. Jedynym przejawem ochrony interesu społecznego była wydana w 2016 r. decyzja o odmowie udzielenia zgody na wycinkę drzew na działce nr 299/2.

Kolejno, informujemy, iż przy tak dużej Inwestycji, co zresztą w 2016 r. wskazał sam organ administracyjny w swej decyzji, nie istnieje możliwość posadzenia takiej ilości drzew, która kompensowałaby w całości usuniętą ilość. Ponadto, drzewa znajdujące się na działce nr 299/45 posiadają duże rozmiary, co stanowi cenny element krajobrazu i pełni ważne funkcje w środowisku przyrodniczym, jak chociażby zmniejszenie ilości, CO₂, produkowanie tlenu oraz zmniejszenie zanieczyszczenia powietrza, poprzez oczyszczanie z pyłu i kurzu. Z kolei drzewa, które proponuje zasadzić deweloper w zamian za te usunięte, nie są w stanie spełnić funkcji, które zapewnia dotychczasowa roślinność, a dodatkowo mają one niewielkie szanse na „dożycie” do wieku, które posiadały znajdujące się na tym terenie dotychczasowe drzewa. Inwestor ponadto w zamian usunięte drzewa do chwili obecnej proponował, zastąpienie ich drzewami, które ani wiekiem ani rodzajem ani wielkością nie odpowiadają tym, które uległyby usunięciu. W efekcie oferowane przez Inwestora sadzonki są złej, jakości tj. za słabe i zbyt młode by się przyjąć i rzeczywiście zastąpić wycięte drzewa. Zastosowanie młodych drzew niedopasowanych do otoczenia i panujących warunków spowodować może z kolei ich krótką żywotność.

Wartość zadrzewienia, znajdującego się na działce nr 299/45 na skutek dotychczasowych działań Inwestora jest więc olbrzymia, bowiem sposób prowadzenia Inwestycji oraz propozycje stawiane w zamian za usuniętą już zielen wskazuja, iż nie dokłada on do chwili obecnej jakichkolwiek starań, aby zachować jak największą część zieleni. Inwestor, przy realizacji inwestycji od początku bagatelizował więc zasadę ochrony przyrody.

Niezrozumiała wobec tego i nie do zaakceptowania dla mieszkańców os. Dywizjonu 303, będzie okoliczność, gdy obecnie Urząd Miasta Krakowa, który pierwotnie uratował drzewa i krzewy przed wycinką, podkreślając wartość zadrzewienia na tym terenie, po paru latach zmieni swoje stanowisko w sprawie i wyrazi zgodę na ich usunięcie. Przypominamy, iż aktualnie deweloper posiada pozwolenie na budowę z 2016 r. zgodnie z którym, ma możliwość zabudowy działki nr 299/45 oraz nr 299/46 czterema blokami. Sprawy tej nie zmienia w żaden sposób okoliczność, iż działka nr 299/46 w projekcie miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego „Czyżyny os. Dywizjonu 303 i 2 Pułku Lotniczego” przeznaczona jest jako teren zielony. Do momentu bowiem uchwalenia ww. planu (termin ten jest nieznany) deweloper posiada pełnoprawną możliwość zabudowy obu z działek. Jaka wobec tego jest gwarancja, iż deweloper do czasu uchwalenia planu, nie skorzysta z prawa zabudowy całości terenów?

Przypominamy, iż deweloper, zmieniając w roku 2017 - 2018 swoje plany inwestycyjne, dokonując zmiany pozwolenia na budowę proponował, zachowanie wszystkich drzew i krzewów, pomimo realizacji na powyższym gruncie działań budowlanych. Wobec tego, istnieje więc możliwość realizacji przez niego inwestycji, bez konieczności wycinki drzew i krzewów. Niewiadomym jest dlaczego obecnie deweloper, wycofuje się z powyższego. Tym bardziej więc jego wniosek w zakresie wycinki drzew krzewów w obecnym brzmieniu, nie zasługuje na uwzględnienie, nie istnieją bowiem żadne przeciwwskazania, aby

zachować jak dotychczas przedmiotowy teren zielonym. Zadaniem więc Urzędu Miasta Krakowa jest niedopuszczenie do powyższej niczym nieuzasadnionej degradacji środowiska.

Informujemy, że ustawa o ochronie przyrody, określa zgodnie z art. 1 cele, zasady i formy ochrony przyrody żywej i nieożywionej oraz krajobrazu. Ochrona przyrody w rozumieniu ustawy polega na zachowaniu, zrównoważonym użytkowaniu oraz odnawianiu zasobów, tworów i składników przyrody, w tym zieleni w miastach i wsiach oraz zadrzewień (art. 2 ust. 1 pkt 8 i 9 ustawy). Z art. 5 pkt 27 ustawy wynika, iż drzewa, wraz z terenem, na którym występują i pozostałymi składnikami szaty roślinnej tego terenu, jako roślinne elementy przyrody spełniają cele ochronne, produkcyjne lub społeczno-kulturowe. Ustawodawca w ustawie o ochronie przyrody zamieścił szereg przepisów, których celem jest ochrona drzew - art. 83, 85 i 88 ww. ustawy. Najważniejsze jednak znaczenie w omawianym przypadku ma treść art. 83 ww. ustawy. Przewidziane, bowiem w tym przepisie zezwolenie na wycięcie drzew jest wyjątkiem od reguły zachowania drzew, jako podlegającego ochronie prawnej elementu przyrody. Norma art. 83 ww. ustawy nie określa żadnych szczegółowych przesłanek, określających przypadki, które obligują organ administracji do udzielenia zezwolenia na usunięcie drzew lub krzewów bądź do odmowy jego wydania. **Skoro jest to wyjątek od reguły to wszelkie przepisy - zezwalające na usunięcie drzew i krzewów nie mogą podlegać wykładni rozszerzającej. Organ administracji, działając w granicach uznania administracyjnego, winien jednak bezwzględnie rozważyć, które spośród prawnie dopuszczalnych rozstrzygnięć jest w danym wypadku celowe. Zezwolenie na wycięcie drzew nastąpić może jedynie w sytuacji, gdy przyczyna, zawarta we wniosku o wydanie takiego zezwolenia, zostanie przez organ uznana za ważną, uzasadniającą rezygnację z przewidzianej ustawą ochrony drzew.**

Zwracamy także uwagę, że cytowana powyżej norma, nie określa żadnych kryteriów oraz przesłanek określających przypadki, które obligują organ administracji do udzielenia takiego pozwolenia lub odmowy jego wydania. Rozstrzygnięcie sprawy odbywa się w tym przypadku w granicach tzw. uznania administracyjnego, w zależności od konkretnego stanu faktycznego sprawy (wyrok WSA z dnia 8 lutego 2012 r. sygn. akt IV SA/Po 1043/11). Organ administracji działając w granicach uznania administracyjnego winien rozważyć, które spośród prawnie dopuszczalnych rozstrzygnięć jest w danym wypadku celowe. W judykaturze przyjmuje się, iż granice uznania administracyjnego wyznacza art. 7 k.p.a., co oznacza, że organ administracyjny podejmując rozstrzygnięcie powinien uwzględnić interes społeczny i słuszny interes obywatela (wyrok WSA z dnia 13 czerwca 2012 r. sygn. akt IV SA/Wa 175/12). Wobec tego w przypadku rozstrzygnięcia zawierającego elementy uznania administracyjnego organ przed wydaniem decyzji zobligowany jest prawidłowo przeprowadzić postępowanie i podjąć wszelkie kroki niezbędne do wyjaśnienia stanu faktycznego sprawy.

Wobec powyższego, mieszkańcy os. Dywizjonu 303, wnoszą niniejszą petycję w celu zachowania wszystkich egzemplarzy drzew i krzewów na działce nr 299/45.

Zdaniem mieszkańców, opisane powyżej żądania mieszczą się w katalogu spraw w których może być złożona petycja. Zgodnie bowiem z art. 3 Ustawy z dnia 11 lipca 2014 r. o petycjach – „Przedmiotem petycji może być żądanie, w szczególności, zmiany przepisów prawa, podjęcia rozstrzygnięcia lub innego działania w sprawie dotyczącej podmiotu

wnoszącego petycję, życia zbiorowego lub wartości wymagających szczególnej ochrony w imię dobra wspólnego, mieszczących się w zakresie zadań i kompetencji adresata petycji."

Niniejszym informujemy, iż nie wyrażamy zgody na ujawnienie na stronie internetowej podmiotu rozpatrującego petycję lub urzędu go obsługującego, danych osobowych podmiotu wnoszącego petycję lub podmiotu, o którym mowa w art. 5 ust. 1 ustawy z dnia 11 lipca 2014 r. o petycjach (Dz.U. z 2014 r. poz. 1195)

Z poważaniem

Przedstawiciele Mieszkańców zach. części os. Dywizjonu 303